

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17098/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.09.2021

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ТЕХНОИМПОРТ», АО «Почта России»,

рассмотрев жалобу ООО «ТЕХНОИМПОРТ» (далее - Заявитель) на действия АО «Почта России» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право поставки сейфов для оснащения отделений почтовой связи УФПС Московской области (реестровый № 32110514508, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная неправомерным признанием уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия

(бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссией установлено, что 29.07.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку сейфов для оснащения отделений почтовой связи УФПС Московской области (реестровый № 32110514508) (далее – аукцион, процедура).

В соответствии с протоколом заседания комиссии по рассмотрению вторых частей заявок и подведению итогов открытого аукциона в электронной форме № 32110514508 от «09» сентября 2021 г. победителем закупки признано: ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «Техноимпорт».

Протокол от 17.09.2021, ООО «Техноимпорт» признан уклонившимся от заключения договора по основанию неподписания проекта договора в предусмотренный для этого в документации о закупке срок (отказ от заключения договора).

Участник закупки признается уклонившимся от заключения договора на основании ст. 9.4 Положения о закупке товаров, работ и услуг для нужд АО «Почта России».

Согласно пункту 9.1.4. Документации, участники закупки, заявкам которых присвоены первый и второй номер, или единственный участник закупки, заявка которого признана соответствующей требованиям настоящей документации, не

вправе отказаться от заключения договора с Заказчиком. Такие участники признаются уклонившимися от заключения договора в случае, если не совершают действия по заключению договора, в том числе:

- а) предъявление письменного отказа от подписания (заключения) договора
- б) неподписание проекта договора в предусмотренный для этого в настоящей документации срок (отказ от заключения договора);
- в) предъявление при подписании договора встречных требований по условиям договора, противоречащим ранее установленным в настоящей документации и (или) в заявке такого участника и достигнутым в ходе преддоговорных переговоров условиям;
- г) непредоставление документов, обязательных к предоставлению до заключения договора и предусмотренных документацией или извещением о закупке, и (или) в заявке такого участника;
- д) непредоставление в установленные сроки надлежащего обеспечения исполнения договора в соответствии с настоящей документацией, Положением о закупке.

В пункте 9.1.5. Документации предусмотрено, что Участник закупки, для которого заключение договора является обязательным, не признается уклонившимся от заключения договора в случае, если основания, указанные в пп. в) – д) п. 9.1.4 раздела 9 части I настоящей документации устранены до окончания срока подписания договора, предусмотренного настоящей документацией.

Согласно пункту 9.1.9. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному Заказчиком, участник закупки, с которым заключается договор, составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о закупке, настоящей документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий подписывается усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, и направляется оператору ЭП в срок, указанный в пункте 9.1.8 настоящей документации, но не более чем один раз.

Согласно пункту 9.1.10. Документации, Оператор ЭП в течение 1 (одного) часа после получения от участника аукциона документов, предусмотренных п. 9.1.8 настоящей документации или протокола разногласий направляет их Заказчику.

Также в пункте 9.1.11. Документации установлено, что Заказчик в течение 2 (двух) дней со дня получения протокола разногласий рассматривает данный протокол и направляет оператору ЭП без усиленной подписи лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Пунктом 9.1.12. предусмотрено, что Оператор ЭП в течение 1 (одного) часа после получения документов, предусмотренных п. 9.1.11 раздела 9 части I настоящей документации, направляет такие документы участнику аукциона, с которым

закключается договор.

В соответствии с пунктом 9.1.13. Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 3 (трех) дней со дня получения проекта договора, указанного в п. 9.1.11 раздела 9 части I настоящей документации, подписывает проект договора усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, и направляет его оператору ЭП с приложением документа, подтверждающего обеспечение исполнения договора, подписанного усиленной электронной подписью указанного лица, если настоящей документацией установлено требование обеспечения исполнения договора.

В соответствии с пунктом 9.1.6. Документации, Заказчик не позднее 5 (пяти) дней, а в случае проведения преддоговорных переговоров – не позднее 7 (семи) дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов аукциона, направляет оператору ЭП без подписи Заказчика проект договора, составленный в соответствии с п. 9.2 раздела 9 части I настоящей документации.

Согласно пункту 9.1.7. В течение 1 (одного) часа после получения проекта договора оператор ЭП направляет проект договора без усиленной подписи лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, участнику аукциона, с которым заключается договор.

Пунктом 9.1.8. Положения о закупке указано, что Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) дней со дня получения проекта договора направляет оператору ЭП проект договора, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, а также подписанный усиленной электронной подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено такое требование.

В силу пункта 9.1.14. Документации, Заказчик после получения от оператора ЭП проекта договора и, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, документа об обеспечении исполнения договора, подписанных усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, не позднее срока, установленного п. «а» ч. 9.1.4 ст. 9.1 Положения о закупке обязан направить оператору ЭП договор, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющим право действовать от имени Заказчика.

Из материалов дела усматривается, что проект договора с протоколом преддоговорных переговоров направлен Заказчиком для подписания участником посредством ЭТП - 02.09.2021 в соответствии с пунктом 9.1.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» (далее – Положение о закупке).

Заявителем 07.09.2021 посредством ЭТП направлен протокол разногласий к договору в соответствии с документацией, Положением о закупке.

09.09.2021 посредством ЭТП был направлен ответ на протокол разногласий к договору.

Таким образом, исходя из пункта 9.1.13. Положения, Заявителем проект Договора должен был быть подписан в срок до 13.09.2021.

Вместе с тем, проект Договора подписан Заявителем 15.09.2021.

На вопрос Комиссии о том, когда поступил проект Договора с принятым Заказчиком протоколом разногласий, представитель Заявителя пояснил, что им обнаружен названный проект Договора 15.09.2021.

В свою очередь, Московским УФАС России был направлен запрос на ЭТП АО «Сбербанк-АСТ» (№ ЕО/58889/21 от 27.09.2021) о предоставлении информации об этапах заключения договора с участником ООО «Техноимпорт».

В ответ на запрос антимонопольного органа, ЭТП направило хронологию событий заключения договора с приложением копий сформированных документов (вх. №84791-ЭП/21 от 30.09.2021).

Также, согласно пояснениям ЭТП, в соответствии со штатным функционалом электронной площадки, на основании размещаемых документов предусмотрен функционал своевременного уведомления сторон о формировании таких документов. Так в отношении документа «Публикация разъяснений по договору» 09.09.2021 в 13:03 в личный кабинет участника ООО «Техноимпорт» оператором электронной площадки было направлено соответствующее уведомление с дублированием информации на e-мэйл участника, указанного в регистрационной карточке на электронной площадке technoimport.moscow@gmail.com

Таким образом, материалами дела подтверждается, что проект Договора с принятым Заказчиком протоколом разногласий был опубликован на ЭТП — 09.09.2021 и в этот же день в личный кабинет Заявителя было направлено соответствующее уведомление с дублированием информации на электронную почту.

Следовательно, в течение трех дней, начиная с 09.09.2021, Заявитель должен был подписать проект Договора.

В связи с этим, в соответствии с условиями документации (пункт 9.1.13), Заявитель должен был подписать проект Договора, то есть 13.09.2021.

Таким образом, поскольку Заявитель в срок до 13.09.2021, не направил посредством ЭТП подписанный со своей стороны договор с приложением надлежащего обеспечения исполнения договора, Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчиком принято правомерное решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушений порядка заключения договора с победителем Закупки.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТЕХНОИМПОРТ» (ОГРН: 1127747009631, ИНН: 7751506234) на действия АО «Почта России» (ОГРН: 1197746000000, ИНН: 7724490000) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 22.09.2021 № ЕО/57871/21 и от 27.09.2021 № ЕО/58893/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.